



GD-F-008 V.9

Página 1 de 6

## **RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010252305 DEL 22/12/2017**

**“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”**

### **LA DIRECTORA TÉCNICA DE GESTIÓN DE ACUEDUCTO Y ALCANTARILLADO**

En ejercicio de las atribuciones conferidas en el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007, en el artículo 2.3.5.1.2.1.5 del Decreto 1077 de 2015, en la Resolución No. SSPD 20171300104825 de 2017, la Ley 1437 de 2011 y,

### **CONSIDERANDO:**

#### **1. ANTECEDENTES**

Que la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios (SSPD) de conformidad con lo previsto en el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007, mediante la cual *“se desarrollan los artículos 356 y 357 de la Constitución Política y se dictan otras disposiciones”*, es la entidad competente para adelantar el proceso de certificación relacionado con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico (SGP-APSB) o de retirarla según sea el caso, a los distritos y municipios del país.

Que el artículo 2.3.5.1.2.1.5. del Decreto 1077 de 2015, estableció que *“La Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios adelantará el proceso de certificación de acuerdo con lo establecido en el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007”*.

Que el Superintendente de Servicios Públicos mediante Resolución No. SSPD 20171300104825 de 29 de junio del 2017, delegó en la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, entre otras funciones, la de expedir los actos administrativos a través de los cuales se certifique o descertifique a los municipios y distritos, en lo relacionado con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico, aclarar dichos actos y resolver los recursos que contra ellos se presenten.

Que el municipio de PUEBLOVIEJO en el departamento de MAGDALENA, es de categoría 6 y como no fue prestador directo de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a 31 de diciembre de 2016, para obtener la certificación relacionada con la administración de los recursos del SGP-APSB, debía acreditar el cumplimiento de los requisitos previstos en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015.

Que mediante Resolución No. SSPD 20174010180265 del 29 de septiembre de 2017, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al municipio de PUEBLOVIEJO en el departamento de MAGDALENA, por no haber cumplido el siguiente requisito previsto en el artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015:

*“Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidio”*



C014/5927

C014/5927

Que, la Resolución No. SSPD 20174010180265 del 29 de septiembre de 2017, fue notificada personalmente el día 19 de octubre de 2017.

Que, mediante escrito radicado bajo el número No. 20175290910322 del 27 de octubre de 2017, el ente territorial interpuso oportunamente recurso de reposición en contra de la resolución de descertificación.

## **2. ARGUMENTOS DEL MUNICIPIO Y PRUEBAS APORTADAS y DECRETADAS EN EL TRÁMITE DEL RECURSO DE REPOSICIÓN**

**2.1** Que dentro de sus argumentos el recurrente manifestó lo siguiente *"La administración municipal si reporto en los plazos establecidos el FUT en la categoría de gastos de inversión el pago por concepto de subsidios de los servicios de acueducto y aseo, no se reportó el pago de subsidios por servicio de alcantarillado por que como está establecido en los considerandos de la resolución el Municipio de Puebloviejo no cuenta con la infraestructura para la prestación del servicio público domiciliario de alcantarillado razón por la cual no puede registrar en el formato de captura de información el pago de subsidios por este concepto es necesario aclarar que hasta la vigencia 2016 el municipio hizo parte del convenio suscrito con el Departamento del Magdalena para la ejecución del Plan Departamental de Aguas comprometiendo el 50% de los ingresos del Sistema General de Participaciones, en la vigencia 2010 comprometió un 20% adicional en la pignoración de dichos recursos para financiar el servicio de la deuda en la construcción de la planta de tratamiento de agua del corregimiento de Tasajera, quedando un porcentaje mínimo para financiar la compra de agua en bloque al municipio de Ciénaga dado que no cuenta con fuentes de agua para abastecerse, razón por la cual no ha sido posible realizar inversiones en infraestructura para la prestación del servicio público domiciliario de alcantarillado, en la vigencia 2014 suscribe el contrato de concesión con la cooperativa Coopgeatas para la prestación de los servicios públicos domiciliarios de acueducto y aseo comprometiendo el 80% de los recursos para la prestación de los servicios en mención, previendo que a partir de la vigencia 2016 se liberarían los recursos comprometidos en el PDA de inversión con el Gobierno Departamental situación que no ha permitido a la actual administración adelantar nuevas inversiones en infraestructura de alcantarillado."*

### **2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso.**

Con el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como pruebas:

**2.2.1.** Pantallazo 1 y 2, donde se evidencia ante el sistema CHIP, el cargue de la información en el FUT de la categoría de gastos de inversión pago de subsidios sector agua potable y saneamiento básico.

### **2.3 De las pruebas decretadas con ocasión al recurso de reposición**

Teniendo en cuenta los argumentos del municipio, este Despacho profirió auto de pruebas No. 20174010002946 del 29 de noviembre de 2017, mediante el cual ordenó lo siguiente:

**"ARTÍCULO PRIMERO. - DECRETAR** de oficio la siguiente prueba:

*-Requerir al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio –MVCT- con el fin que se pronuncie respecto a los argumentos presentados por el municipio de Puebloviejo en el departamento de Magdalena, en lo atinente al cumplimiento del ente territorial del requisito: "Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios", y concluya si se cumple o no el mismo por el ente territorial para la vigencia 2016."*

En respuesta, el MVCT allegó oficios radicados No. 20175291074012 del 13 de diciembre de 2017 y 20175291096892 19 de diciembre de 2017 del mismo contenido, y por medio del cual dio respuesta a lo requerido por esta Superintendencia, documentos que con su valor legal se incorporan en el expediente.

### 3. ANÁLISIS DE FONDO

Sea lo primero advertir que esta Superintendencia calificó el requisito en cuestión como incumplido, toda vez que según la información remitida a esta entidad por el Ministerio de Vivienda Ciudad y Territorio – MVCT, el municipio de Pueblo Viejo, NO acreditó el reporte en el FUT en la categoría gastos de inversión, el pago por concepto de subsidios.

Ahora bien, tal y como se señaló anteriormente, teniendo en cuenta las afirmaciones del recurrente, este Despacho decretó pruebas dentro del proceso que nos ocupa mediante Auto No. 20174010002946 del 29 de noviembre de 2017, requiriendo al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio a fin de que se pronuncie sobre los argumentos del recurrente, como quiera que este requisito es de su resorte.

En respuesta, mediante oficios radicados No. 20175291074012 del 13 de diciembre de 2017 y 20175291096892 19 de diciembre de 2017 del mismo contenido, el MVCT manifestó lo siguiente:

#### **(iii) Conclusión del análisis realizado por el Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio**

De acuerdo con: (i) reporte realizado por el municipio al FUT en donde se evidencia que durante la vigencia 2016 se realizaron pagos de subsidios de los servicios de acueducto y aseo financiados con la fuente SGP – APSB, (ii) la no procedencia técnica de otorgar subsidios para el servicio público domiciliario de alcantarillado, por cuanto no se configuran, en los términos anteriormente expuestos, los requisitos legales para el otorgamiento de subsidios para este servicio, y (iii) metodología aplicada por este Ministerio para la vigencia 2016,


este Ministerio **ACREDITA** el cumplimiento por parte del municipio de Pueblo Viejo - Magdalena, del requisito *"ii) Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios"*, del aspecto *"Aplicación de la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo"* del artículo 2.3.5.1.2.1.6 del Decreto 1077 de 2015.

Así las cosas, del examen del Ministerio se colige:

Que el ente territorial también logró acreditar el requisito *"Reportar en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios."*, del aspecto *"Aplicación a la metodología establecida por el Gobierno Nacional para asegurar el equilibrio entre los subsidios y servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo"*.

En consecuencia, encuentra este Despacho que el recurso interpuesto por el municipio de PUEBLOVIEJO-MAGDALENA prospera y, por ende, se revocará la resolución de descertificación.

### 4. DEL RECURSO SUBSIDIARIO DE APELACIÓN.

El señor alcalde de Pueblo Viejo en el departamento de Magdalena, indica en el escrito de Reposición, que en caso de no prosperar el recurso de reposición interpone subsidiariamente recurso de apelación frente al acto administrativo No. SSPD 20174010180265 del 29 de septiembre de 2017, el cual fue expedido por la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, respecto a lo cual, es preciso aclararle al recurrente que contra dicha Resolución  no procede el recurso de apelación por las razones que se exponen a continuación.

El numeral 2 del artículo 74 de la Ley 1437 de 2011 (Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo), establece lo siguiente:

*"ARTÍCULO 74. RECURSOS CONTRA LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS. Por regla general, contra los actos definitivos procederán los siguientes recursos:*

- 1. El de reposición, ante quien expidió la decisión para que la aclare, modifique, adicione o revoque.*
- 2. El de apelación, para (sic) ante el inmediato superior administrativo o funcional con el mismo propósito.*

***No habrá apelación de las decisiones de los Ministros, Directores de Departamento Administrativo, superintendentes y representantes legales de las entidades descentralizadas ni de los directores u organismos superiores de los órganos constitucionales autónomos. (...)" (negrilla fuera de texto)***

Teniendo en cuenta lo señalado por la norma, se concluye que contra las decisiones emitidas por el Superintendente de Servicios Públicos no procede recurso de apelación **al no tener superior funcional ni jerárquico dentro de sus estructuras organizacionales.**

Por otro lado, la Constitución Política se ha ocupado del tema de la delegación, especialmente en los artículos 209 a 211, determinando las condiciones generales en que dicha figura puede ejercitarse por parte de las autoridades administrativas; particularmente, el artículo 211 de la Carta Política dispone lo siguiente:

*"La ley señalará las funciones que el Presidente de la República podrá delegar en los ministros, directores de departamentos administrativos, representantes legales de entidades descentralizadas, superintendentes, gobernadores, alcaldes y agencias del Estado que la misma ley determine. **Igualmente, fijará las condiciones** para que las autoridades administrativas puedan delegar en sus subalternos o en otras autoridades..."*

Del precepto constitucional señalado, se colige que en relación con el Presidente de la República, la delegación únicamente procederá frente a aquellas funciones que la ley expresamente le permita delegar, es decir, que no podrá desprenderse de aquellas en donde no exista dicha autorización; a contrario sensu, las demás autoridades administrativas, entre las cuales se cuentan las Superintendencias, podrán ejercer dicha facultad, en relación con todas sus competencias, excepto aquellas que en virtud de prohibición legal no se puedan delegar.

En este orden de ideas y teniendo en cuenta que las decisiones administrativas adoptadas en ejercicio de facultades delegadas, surgen como consecuencia de la delegación de funciones, que implica que la función administrativa delegada se supone jurídicamente realizada por su titular originario, pues el delegatario reemplaza para todos los efectos al delegante.

Por tal motivo, cuando los Superintendentes Delegados, Directores o demás funcionarios investidos de facultades delegadas por el Superintendente de Servicios Públicos, emiten decisiones en virtud de dicha delegación, debe entenderse que subrogan al Superintendente frente a las respectivas funciones, razón por la cual, en aplicación de la regla general, esas decisiones no tienen superior jerárquico para tramitar recursos o solicitudes de revocatoria.

Ahora bien, la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios (SSPD) de conformidad con lo previsto en el Parágrafo del artículo 4º de la Ley 1176 de 2007 mediante la cual "se desarrollan los artículos 356 y 357 de la Constitución Política y se dictan otras disposiciones", es la entidad competente para adelantar el proceso de certificación relacionado con la

administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico (SGP-APSB) o de retirarla según sea el caso, a los distritos y municipios del país.

A su vez el artículo 2.3.5.1.2.1.5 del Decreto 1077 de 2015 estableció que *"La Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios adelantará el proceso de certificación de acuerdo con lo establecido en el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007."*

De tal orden, el Superintendente de Servicios Públicos mediante Resolución No. SSPD 20171300104825 de 29 de junio del 2017, delegó en la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, entre otras funciones, la de expedir los actos administrativos a través de los cuales se certifique o descertifique a los municipios y distritos, en lo relacionado con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico, aclarar dichos actos y resolver los recursos que contra ellos se presenten.

Teniendo en cuenta lo anteriormente mencionado, es absolutamente claro que la resolución de descertificación, al haber sido expedida en desarrollo de las funciones establecidas en cabeza del Superintendente de Servicios Públicos Domiciliarios por el artículo 4° de la Ley 1176 de 2007 y el artículo 2.3.5.1.2.1.5 del Decreto 1077 de 2015, que fueron en principio delegadas a los Superintendentes Delegados y luego en la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, mediante Resolución No. SSPD 20171300104825 de 29 de junio del 2017, está cobijada por la restricción de la que trata el numeral 2 del artículo 74 de la Ley 1437 de 2011.

Por lo anterior y en razón a que la Directora Técnica de Gestión para Acueducto, Alcantarillado y Aseo es delegataria de funciones, los actos administrativos que dicte son susceptibles únicamente de recurso de reposición toda vez que no se tiene superior jerárquico.

Es por esto, que en el artículo segundo de la resolución de descertificación, se indicó claramente que únicamente procedía el recurso de reposición contra la resolución de descertificación, en los siguientes términos:

Así las cosas, teniendo en cuenta que de conformidad con el artículo 2.3.5.1.2.1.6, del Decreto 1077 de 2015, el examen de este requisito le corresponde al MVCT y como quiera que el mismo manifestó que el municipio de PUEBLOVIEJO - MAGDALENA **ACREDITA** el cumplimiento del reporte en el FUT en la categoría gastos de inversión el pago por concepto de subsidios, este Despacho procederá a revocar la resolución de descertificación.

En mérito de lo expuesto, la Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado,

#### **RESUELVE:**

**ARTÍCULO PRIMERO.- REVOCAR** la Resolución No. SSPD 20174010180265 del 29 de septiembre de 2017, proferida por la Dirección Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

**ARTICULO SEGUNDO.- CERTIFICAR** al municipio de PUEBLOVIEJO en el departamento de MAGDALENA, en relación con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico, conforme a la parte motiva del presente acto administrativo.

**ARTÍCULO TERCERO.- RECHAZAR POR IMPROCEDENTE** el recurso subsidiario de apelación, de conformidad con la parte motiva del presente acto administrativo.



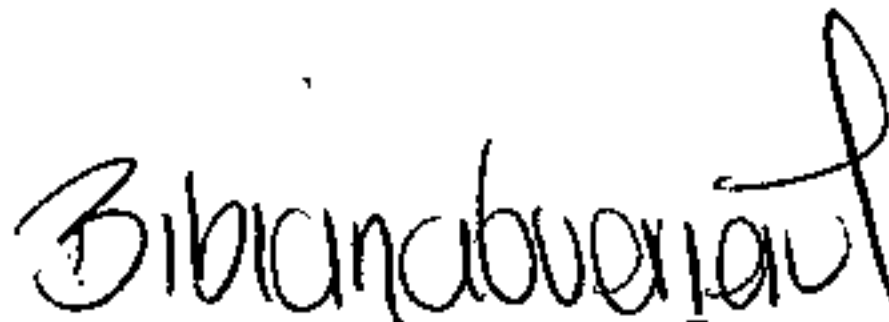
**ARTÍCULO CUARTO.- NOTIFICAR** personalmente de la presente Resolución al alcalde del municipio de PUEBLOVIEJO en el departamento de MAGDALENA, haciéndole entrega de una copia de la misma, y advirtiéndole que contra ésta no procede recurso alguno. De no ser posible la notificación personal, se debe dar aplicación al artículo 69 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (Ley 1437 de 2011).

**ARTÍCULO QUINTO.- COMUNICAR**, una vez en firme, el contenido de la presente Resolución al gobernador del departamento de MAGDALENA, al Departamento Nacional de Planeación, al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio y al Ministerio de Hacienda y Crédito Público y publicar en la página web de la SSPD.

**ARTÍCULO SEXTO.-** La presente Resolución rige a partir de la fecha de su ejecutoria y contra ella no procede recurso alguno.

**NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE**

Dada en Bogotá, D. C.



**BIBIANA GUERRERO PEÑARETTE**

Directora Técnica de Gestión de Acueducto y Alcantarillado

Proyectó: Fabián Casallas Rodríguez - Abogado Contratista Grupo de Certificaciones e Información  
Aprobó: Olga Rocio Yanquen Caro- Coordinadora del Grupo de Certificaciones e Información  
\*Expediente: 2017401351600708E